

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 13020091150371

UDC \_\_\_\_\_

厦门大学

硕 士 学 位 论 文

公司捐赠法律问题研究

A Research on the Legal Issues of Corporation Contribution

吴 阳

指导教师姓名: 夏雅丽 教 授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2012 年 4 月

论文答辩时间: 2012 年 月

学位授予日期: 2012 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2012 年 月

厦门大学博硕士论文摘要库

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（        ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于        年        月        日解密，解密后适用上述授权。

（        ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年        月        日

## 内容摘要

我国《公司法》明确了公司应当承担社会责任，鉴于公司捐赠是公司承担社会责任的形式之一，故在此程度上，也基本可以推定《公司法》已间接确认了公司捐赠的正当性。但由于该法对公司社会责任的规定过于原则，缺乏具体条文对公司捐赠进行规范，且《公益事业捐赠法》、《合同法》以及税法等相关法律对公司捐赠的规制也大多有欠具体，且未作出数法配套的规定，故在实践中仍屡有出现难以有效规制公司捐赠之情形。

本文在比较国内外公司捐赠相关理论和立法的基础上，参考有关我国公司捐赠的最新社会调查与统计资料，对公司捐赠进行了规范分析和实证分析。以妥善解决实践中公司捐赠所遭遇的法律失范困境为目标，从公司捐赠与股东利益、债权人利益和受益人利益权衡以及公司捐赠的客体、对象和模式两大方面对构建我国公司捐赠法律制度进行了分析论证。本文分三章，第一章首先结合国内外公司捐赠理论和立法，界定了我国公司捐赠的概念和范围；其次简要概述了国外针对公司捐赠立法的历史发展，为下文分析构建我国公司捐赠法律制度提供参考基础。第二章围绕我国公司捐赠存在的问题，首先分析了公司捐赠引发的利益冲突，包括公司捐赠与股东利益、债权人利益和受益人利益的冲突，以说明解决公司捐赠所引发之各方利益冲突问题的必要性；其次对公司捐赠在捐赠客体、对象和模式上的法律规制缺位展开分析，以说明在这些方面对公司捐赠予以进一步规范的必要性。第三章在归纳我国现有法律针对公司捐赠所作规范基础上，分别提出了对公司捐赠与股东利益、债权人利益和受益人利益如何进行立法平衡，以及对公司捐赠在捐赠客体、对象和模式上的法律规制如何完善的构想。

**关键词：**公司捐赠；利益权衡；规制方向

## ABSTRACT

The Company Law has clarified that companies should take social responsibilities. Due to corporate contribution is recognized as one aspects of corporate social responsibility, it can be explained that the Company Law has affirmed the legitimacy of corporate contribution indirectly. On the other hand, there is no concrete article specifying corporate contribution in the Company Law, as well as in the Law on Donations for Public Welfare, Contract Law and Tax Law there still show shortages and inconsistency for the regulations towards corporate contribution. All these make it couldn't manipulate corporate contribution efficiently in the present legal system.

With the purpose of balancing the interests of corporate contribution and the interests of stakeholder, creditor and beneficiary, and of implementing regulation improvements towards corporate contribution's objects, targets and models by using normative analysis and empirical analysis, this thesis is built up on the basis of comparing relative theories and regulations of corporate contribution both from external and internal background. In order to solve the predicament of lacking regulations in corporate contribution practice, this thesis also applies the late domestic social survey and statistics in order to analyses and demonstrates the construction of China's regulation towards corporate contribution. The thesis is divided into three chapters: in chapter one the author first combines both external and internal theories and regulations of corporate contribution together to clarify the definition and dimension of corporate contribution in China, then summarizes the historical developments of external corporate contribution briefly, thus builds a foundation for discussing the construction of internal corporate contribution regulation system. The second chapter focuses on the problems aroused by internal corporate contribution, it first analyses the interest conflicts initiated by internal corporate contribution which includes the interest conflicts with stakeholders, creditors and beneficiaries, with the

purpose to demonstrate the necessity of solving all these interest conflicts. Then the author analyses the absence of regulations toward the objects, beneficiaries (recipient) and models of corporate contribution, in order to illuminate the necessity of furthering the regulations related to the objects, beneficiaries (recipient) and models of corporate contribution. The third chapter summarizes the present external regulations related to corporate contribution, and then raises the conception of balancing the interests of stakeholders, creditors and beneficiaries with corporate contribution through legislation, and also brings forward the idea of how to improve the regulations toward the objects, beneficiaries (recipient) and models of corporate contribution.

**Key Words:** Corporate Contribution; Interests Balancing; Regulation Mechanism

# 目 录

引 言.....	1
第一章 公司捐赠概述 .....	2
第一节 公司捐赠的一般问题 .....	2
一、公司捐赠分类及本文研究范围之界定.....	2
二、公司捐赠的涵义.....	3
第二节 公司捐赠的历史发展分析 .....	4
一、股东至上原则之主导与公司捐赠的违法动机考量.....	5
二、股东至上原则之退守与公司捐赠的近期利益权衡.....	6
三、股东至上原则之失势与公司捐赠的远期利益权衡.....	6
四、公司捐赠理论与立法的竞相跟进.....	7
第二章 我国公司捐赠存在的主要问题 .....	10
第一节 公司捐赠引发的利益冲突 .....	10
一、公司捐赠与股东利益之冲突.....	10
二、公司捐赠与债权人利益之冲突.....	11
三、公司捐赠与受益人利益之冲突.....	11
第二节 公司捐赠法律规制的缺位 .....	12
一、公司捐赠客体的法律规制缺位.....	12
二、公司捐赠对象的法律规制缺失.....	15
三、公司捐赠模式的法律规制缺陷.....	16
第三章 完善我国公司捐赠法律制度之我见 .....	19
第一节 公司捐赠利益平衡的现状与规制方向 .....	19
一、现有法律规则中公司捐赠的利益平衡.....	19
二、我国公司捐赠利益平衡规制的完善.....	21



<b>第二节 对公司捐赠客体、对象和模式的规制路径 .....</b>	<b>24</b>
一、公司法现有规制及完善.....	24
二、公益事业捐赠法现有规制及整合.....	26
三、税法现有规制及配套.....	27
<b>结    论.....</b>	<b>29</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>30</b>

# CONTENTS

<b>Preface.....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 An Introduction of Corporate Contribution .....</b>	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 General Issues about Corporate Contribution.....</b>	<b>2</b>
Section 1 Classification and Extent-defining of Corporate Contribution.....	2
Section 2 Connotation of Corporate Contribution .....	3
<b>Subchapter 2 Analysis on the Historical Development of Corporate Contribution .....</b>	<b>4</b>
Section 1 The Domination of Shareholder Primacy and the Violation from Corporate Contribution .....	5
Section 2 The Recession of Shareholder Primacy and the Weighing of Corporate Contribution's Short-term Benefits .....	6
Section 3 Further Recession of Shareholder Primacy and the Weighing of Corporate Contribution's Long-term Benefits.....	6
Section 4 The Following Up of Theories and Legislations about Corporate Contribution.....	7
<b>Chapter 2 The Major Problems of Present Corporate Contribution in China.....</b>	<b>10</b>
<b>Subchapter 1 The Benefits' Conflicts Aroused by Corporate Contribution.....</b>	<b>10</b>
Section 1 The Benefits' Conflict between Corporate Contribution and Shareholders.....	10
Section 2 The Benefits' Conflict between Corporate Contribution and Creditors .....	11
Section 3 The Benefits' Conflict between Corporate Contribution and Beneficiaries .....	11

<b>Subchapter 2 The Absence of Regulations about Corporate Contribution .....</b>	<b>12</b>
Section 1 The Absence of Regulations about the Objects of Corporate Contribution .....	12
Section 2 The Absence of Regulations about the Targets of Corporate Contribution .....	15
Section 3 The Absence of Regulations about the models of Corporate Contribution .....	16
<b>Chapter 3 The Reflections on the Improvements of China's Corporate Contribution's Legislations .....</b>	<b>19</b>
<b>Subchapter 1 The Present Legislations of Corporate Contribution's Benefits' Balancing and Its Future Orientation.....</b>	<b>19</b>
Section 1 The Present Legislations of Corporate Contribution's Benefits' Balancing .....	19
Section 2 The Improvements of China's Legislations of Corporate Contribution's Benefits' Balancing .....	21
<b>Subchapter 2 The Present Legislations and Its Future Improvements of Corporate Contribution's Objects, Targets and Models.....</b>	<b>24</b>
Section 1 The Present Legislations and Its Future Improvements of the Company Law .....	24
Section 2 The Present Legislations and Its Future Improvements of the Law on Donations for Public Welfare .....	26
Section 3 The Present Legislations and Its Future Improvements of the Tax Laws .....	27
<b>Conclusion .....</b>	<b>29</b>
<b>Bibliography .....</b>	<b>30</b>

厦门大学博硕士论文摘要库

## 引 言

在我国社会贫富差距不断加大的当下，公司捐赠在推动我国公益事业的发展、提高社会福利水平、减轻政府财政负担和缓和社会矛盾等方面，无疑具有积极而重要的作用。

虽然我国公司捐赠早已出现，并时常在各类社会热点事件（如抗震救灾）中屡屡上镜，可随之而来的除了赞赏，还有各式各样的批评之声。其原因之一，乃是我国现行法律缺乏对公司捐赠的规制，在一定程度上助长了近年来频繁出现的各类公司捐赠乱象，对公益事业甚至公司本身都造成了诸多不利影响。

对公司捐赠法律问题展开研究并探寻妥善解决相关法律问题之道，对我国公司制度的发展完善和社会公益事业的进步繁荣将会起到重要的建设性作用。

## 第一章 公司捐赠概述

### 第一节 公司捐赠的一般问题

#### 一、公司捐赠分类及本文研究范围之界定

公司捐赠根据捐赠对象的不同，可分为两类：一类为对慈善组织、福利组织等社会公益组织的捐赠，即所谓公司一般捐赠（Corporate Contribution, Corporate Donation）；一类为对政党等政治团体的捐赠，即所谓政治献金（Political Contribution, Corporate Donation）。

公司一般捐赠区别于政治献金之处有二：一是其具有明显的公益性，对提升社会福利保障水平有直接助益；二是其对公司股东和公司债权人的短期利益有一定的损害（或损害可能），但对公司长期利益普遍具有积极的促进作用，因此当前各国公司法及相关立法对公司一般捐赠的合法性普遍抱持肯定态度。就政治献金而言，其虽有利于贯彻接受献金之政治团体的主张，故能在一定程度上反映公司成员的言论、信仰等自由，但政治献金一则容易滋生权力创租及寻租，二则公司成员的言论、信仰等自由是否应经由公司来表达，以及在多大程度和范围上能够经由公司来表达，理论界一直存在争议，导致各国公司法及相关立法对政治献金的合法性多持保留态度。例如，美国司法界对以公司捐赠方式存在的政治献金是否合法尚无统一认识：其成文法一贯延续禁止各种形式政治献金活动的传统，<sup>①</sup>其联邦最高法院也有支持州立法限制企业在州选举活动中为候选人提供捐款的判例，但该法院亦在多个判例中一再表明其“企业捐款与言论自由一样受到法律保护”的观点。<sup>②</sup>又如日本司法界倾向于肯定公司政治献金的合法性，但其理论界对此仍存在很大质疑，且其立法近年有对公司政治献金管控趋紧的态势。<sup>③</sup>

在上述两种常见公司捐赠之外，公司还有可能对宗教团体实施捐赠，

<sup>①</sup> 刘连煜.公司治理与公司社会责任[M].北京:中国政法大学出版社,2001.106-107.

<sup>②</sup> [美]查尔斯·德伯.公司帝国[M].闫正茂译,北京:中信出版社,2004.244.

<sup>③</sup> 谭九生,姜军松.公司政治献金适法性问题的探讨[J].科技创业月刊,2005,(1):126-128.

因此种公司捐赠牵涉的问题与政治献金十分相似，一些国家将其与公司政治献金等而视之，日本即是如此。故在公司全体股东对于宗教团体的捐赠有共识前，不宜认定公司具有向宗教团体实施捐赠的权利，否则股东间将因宗教信仰的不同而生纷扰。<sup>①</sup>

我国并不存在公司政治献金的土壤，对宗教团体的公司捐赠也面临类似境遇。因此，结合我国社会生活情况的实际，本文将以下所研究的公司捐赠限定在公司一般捐赠领域，并结合 2006 年《中华人民共和国公司法》（以下简称《公司法》）的规定，将公司的类型选定在有限责任公司和股份有限公司。为避免无谓的强调，以下将用“公司捐赠”指代上文所论述的“公司一般捐赠”，并以此展开相应的分析研究。

## 二、公司捐赠的涵义

目前我国尚未有立法对公司捐赠做出过明确定义。但针对公司捐赠的立法规制早已展开并体现在相关法律条文之中。最早对公司捐赠进行规范的是 1999 年施行的《中华人民共和国公益事业捐赠法》（以下简称《公益事业捐赠法》），该法第 2 条规定：“自然人、法人或者其他组织自愿无偿向依法成立的公益性社会团体和公益性非营利的事业单位捐赠财产，用于公益事业的，适用本法。”首次明确了公司进行公益性捐赠的合法性。但囿于该法的制订目的，其不适合，也并未对公司捐赠作出定义。首次对企业捐赠作出明确定义的是 2003 年财政部发布的部门规范性文件《财政部关于加强企业对外捐赠财务管理的通知》，该《通知》规定：“对外捐赠是指企业自愿无偿将其有权处分的合法财产赠送给合法的受赠人用于与生产经营活动没有直接关系的公益事业的行为。”该《通知》还规定：“企业对外捐赠应当遵循《中华人民共和国公益事业捐赠法》以及国家其他有关法律、法规的规定，通过依法成立的公益性社会团体和公益性非营利的事业单位或者县级以上人民政府及其组成部门进行。特殊情况下，也可以通过合法的新闻媒体等进行。”

该《通知》虽对公司捐赠作出了较明确的定义，但其规定同时既限制

---

<sup>①</sup> 刘连煜.公司治理与公司社会责任[M].北京:中国政法大学出版社,2001.106-107.

了公司捐赠的目的（即只能“用于公益事业”），又限制了公司捐赠的内容（即只能“与生产经营活动没有直接关系”），还限制了公司捐赠的对象（即只能“通过依法成立的公益性社会团体和公益性非营利的事业单位或者县级以上人民政府及其组成部门进行”），与诸多国外相关立法比较，无疑将公司捐赠的范围限制得过于狭窄。

为厘清公司捐赠的定义，有必要参考国外有关立法对捐赠或公司捐赠的规定：《法国民法典》规定，捐赠为单方法律行为，为公益性赠与中对文学艺术作品出版等的资助。而该法典对公益性赠与中的另一种行为，即对市镇行政区的济贫、收容院或其他公益组织所为的赠与，则被视为赠与契约范畴内的公益性赠与。《德国民法典》同样将捐赠定性为单方法律行为，理由在于：捐赠非对公民个人所为，而是对财团所为，故无具体之对象，不须征得任何人的同意或承认。《俄罗斯联邦民法典》将捐赠视为赠与合同的一种特殊形式，该法典第 582 条规定，为公益之目的而为之财产或权利的赠与为捐赠，且接受赠与无须任何人的同意或批准。《埃塞俄比亚民法典》第 2463 条规定：“受赠人得据本法典‘社团和财团’之规定设立捐赠基金或信托”。<sup>①</sup>

由此看来，虽然对于捐赠属于单方法律行为还是双方法律行为各国立法认同各异，但上述各国立法均将捐赠涵摄于“赠与”概念中。因此可以确定捐赠仍具有赠与最基本的两项特征：第一：自愿；第二：无偿。

笔者认为，公司捐赠作为捐赠的常见形式之一，是一种特殊的赠与行为，可将其定义为：公司为了社会公益事业、公共目的或其他特定目的，以公司的名义将公司所有的合理数额的资金、有形资产或无形资产自愿无偿赠与他人的行为。

## 第二节 公司捐赠的历史发展分析

对公司捐赠历史发展的分析，意在说明公司捐赠理论与实践的渐进性。本文切入的角度的是分析其在美国的流变。选择以美国公司捐赠为分析样

<sup>①</sup> 张展为.试论捐赠的法律性质[J].江南大学学报（人文社会科学版）,2002,(1):32-33.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库